

Abhandlungen zum Deutschen und Europäischen
Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

Band 176

Minderheitenrechte in der Publikumspersonengesellschaft

Von

Timo Cöster



Duncker & Humblot · Berlin

TIMO CÖSTER

Minderheitenrechte in der Publikumspersonengesellschaft

Abhandlungen zum Deutschen und Europäischen
Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

Herausgegeben von

Professor Dr. Holger Fleischer, LL.M., Hamburg

Professor Dr. Hanno Merkt, LL.M., Freiburg

Professor Dr. Gerald Spindler, Göttingen

Band 176

Minderheitenrechte in der Publikumspersonengesellschaft

Von

Timo Cöster



Duncker & Humblot · Berlin

Der Fachbereich Rechtswissenschaft der Universität Hamburg
hat diese Arbeit im Jahre 2020 als Dissertation angenommen.

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in
der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten
sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

Alle Rechte vorbehalten
© 2021 Duncker & Humblot GmbH, Berlin
Satz: 3w+p GmbH, Rimpfing
Druck: CPI buchbücher.de gmbh, Birkach
Printed in Germany

ISSN 1614-7626
ISBN 978-3-428-18151-3 (Print)
ISBN 978-3-428-58151-1 (E-Book)

Gedruckt auf alterungsbeständigem (säurefreiem) Papier
entsprechend ISO 9706 ☺

Internet: <http://www.duncker-humblot.de>

Inhaltsübersicht

Erstes Kapitel

Grundlegung	17
A. Einleitung	17
I. Zum Begriff der Minderheitenrechte	18
II. Problematik und Gang der Untersuchung	19
B. Die Publikumpersonengesellschaft als Phänomen der Rechtswirklichkeit	21
I. Kennzeichen der idealtypischen Personengesellschaft	21
II. Die Publikumpersonengesellschaft als kapitalistische Personengesellschaft	23
III. Realtypische Erscheinungsformen von Publikumpersonengesellschaften	27
IV. Motive für Gründung und Beitritt	41
C. Fazit	43

Zweites Kapitel

Allgemeine zivilrechtliche Ansätze zur Begründung von Minderheitenrechten in (Publikums-)Personengesellschaften	45
A. Grundsatz privatautonomer Gestaltungsfreiheit	45
I. Vertragsfreiheit und <i>numerus clausus</i> im (Personen-)Gesellschaftsrecht	45
II. Der Publikumpersonengesellschaftsvertrag im Zentrum gegenseitiger Rechte und Pflichten	46
B. Allgemein-zivilrechtliche Grenzen gesellschaftsvertragsgestalterischer Freiheit	53
I. Gesetzliche Verbote	53
II. Grenzen guter Sitten, § 138 BGB	54
III. Inhaltskontrolle nach Treu und Glauben, § 242 BGB	55
C. Fazit	62

Drittes Kapitel

Mechanismen des Minderheitenrechtsschutzes in Publikumpersonengesellschaften	63
A. Normativ angelegte Minderheitenrechte	63
I. Personengesellschaftsrechtlicher Minderheitenrechtsschutz	63
II. Kapitalgesellschaftsrechtlich verorteter Minderheitenschutz	64
III. Minderheitenrechtsschutz nach dem KAGB	69
IV. Fazit	73

B. Minderheitenrechtsschutz durch allgemeine gesellschaftsrechtliche Grundsätze	73
I. Bestimmtheitsgrundsatz	73
II. Treuepflicht	74
III. Gleichbehandlungsgrundsatz	80
IV. Lehre vom Kernbereich der Mitgliedschaftsrechte und Rekurs auf die Treuepflicht	84
V. Interessenabwägung	90
VI. Das Wesen der Publikumpersonengesellschaft als Maßstab richterlicher Inhaltskontrolle	91
VII. Fazit	92
C. Minderheitenrechte in der Praxis der Publikumpersonengesellschaft	92
I. Der Gesellschaftsbeitritt	93
II. Beitrags- und Nachschusspflichten der Gesellschafter	94
III. Informationsrechte	96
IV. Minderheitenrechte im Zusammenhang mit der Gesellschafterversammlung . . .	108
V. Rechte zur Absetzung der Geschäftsführung	119
VI. Minderheitenrechte im Zusammenhang mit dem Ausscheiden aus der Publikumpersonengesellschaft	131
D. Fazit	155

Viertes Kapitel

Minderheitenrechte in Publikumpersonengesellschaften ausgewählter ausländischer Rechtsordnungen 157

A. Rechtsvergleichung	157
I. Minderheitsrechtsschützende Wertungen im schweizerischen Recht der Kommanditgesellschaft für kollektive Kapitalanlagen	158
II. Minderheitsrechtsschützende Wertungen in der Limited Partnership nach US-amerikanischem Recht	167
B. Resümee der Erkenntnisse für die deutsche Rechtsordnung	172

Fünftes Kapitel

Zukunft von Minderheitenrechten in der Publikumpersonengesellschaft 175

A. Spannungsfeld Minderheitenrechte	175
B. Konsolidierung von Minderheitenrechten in der Publikumpersonengesellschaft . . .	176
I. Bestandsaufnahme der Untersuchung minderheitsrechtsschützender Ansätze . . .	176
II. Bewertung und Vorschläge zur Optimierung minderheitsrechtsschützender Ansätze	178

Literaturverzeichnis	182
---------------------------------------	-----

Stichwortverzeichnis	193
---------------------------------------	-----

Inhaltsverzeichnis

Erstes Kapitel

Grundlegung

17

A. Einleitung	17
I. Zum Begriff der Minderheitenrechte	18
II. Problematik und Gang der Untersuchung	19
B. Die Publikumpersonengesellschaft als Phänomen der Rechtswirklichkeit	21
I. Kennzeichen der idealtypischen Personengesellschaft	21
II. Die Publikumpersonengesellschaft als kapitalistische Personengesellschaft ...	23
1. Begriffsmerkmale	23
2. Grundlegende organisationsrechtliche Wesensmerkmale	25
3. Rechtliche Anerkennung	26
III. Realtypische Erscheinungsformen von Publikumpersonengesellschaften	27
1. Publikums-GbR	27
2. Publikums-oHG	29
3. Publikums-KG	30
a) Publikums-KG herkömmlichen Ursprungs	31
b) Investment-KG	31
aa) Offene Investment-KG	32
bb) Geschlossene Investment-KG	34
(1) Geschlossene Spezialinvestment-KG, § 150 Abs. 2 S. 1 Nr. 2 KAGB	34
(2) Geschlossene Publikumsinvestment-KG, § 150 Abs. 2 S. 1 Nr. 1 KAGB	35
4. (Mehrgliedrige) stille Publikumpersonengesellschaft	36
5. Varianten der Beteiligungsstruktur	36
a) Unmittelbare Beteiligung	36
b) Formen treuhänderischer Beteiligung	37
aa) Unechte Treuhand	37
bb) Echte Treuhand	37
6. Gesellschaftsorgane	38
a) Geschäftsführung	38
b) Kontrollorgane	39
aa) Herkömmliche Publikumpersonengesellschaften	39

bb) Besonderheiten in der geschlossenen Publikumsinvestment-KG	40
IV. Motive für Gründung und Beitritt	41
1. Steuerliche Aspekte	41
2. Ansammlung und Verwaltung finanzieller Mittel	42
C. Fazit	43

Zweites Kapitel

Allgemeine zivilrechtliche Ansätze zur Begründung von Minderheitenrechten in (Publikums-)Personengesellschaften	45
A. Grundsatz privatautonomer Gestaltungsfreiheit	45
I. Vertragsfreiheit und <i>numerus clausus</i> im (Personen-)Gesellschaftsrecht	45
II. Der Publikumpersonengesellschaftsvertrag im Zentrum gegenseitiger Rechte und Pflichten	46
1. Formerfordernisse des Publikumpersonengesellschaftsvertrags	46
2. Auslegung des Publikumpersonengesellschaftsvertrags	48
a) Grundsatz	48
b) Ergänzende Vertragsauslegung	49
aa) Vertragliche Regelungslücke	49
bb) Lückenfüllung	50
(1) Ausfüllung durch den hypothetischen Parteiwillen	50
(2) Ausfüllung durch dispositives Recht	50
c) Transparenzgebot	51
3. Vertragsänderung	52
B. Allgemein-zivilrechtliche Grenzen gesellschaftsvertragsgestalterischer Freiheit	53
I. Gesetzliche Verbote	53
II. Grenzen guter Sitten, § 138 BGB	54
III. Inhaltskontrolle nach Treu und Glauben, § 242 BGB	55
1. Kontrollbedarf und -zulässigkeit	55
2. Kontrollmaßstab	57
a) Abweichen von dispositivem Gesetzesrecht	58
b) Schutzkonzept als Maßstab richterlicher Inhaltskontrolle	59
aa) Sinngemäße Übertragung der Methodik der §§ 305 ff. BGB	59
bb) Personengesellschaftsrechtlicher Prüfungsmaßstab	59
cc) Übertragung kapitalgesellschaftsrechtlicher Schutzinstrumente	59
dd) Übertragung des KAGB-rechtlichen Schutzkonzepts der geschlossenen Publikumsinvestment-KG	60
3. Rechtsfolgen	60
a) Konkretisiertes dispositives Gesetzesrecht	60

b) Ergänzende Vertragsauslegung 61

C. Fazit 62

Drittes Kapitel

**Mechanismen des Minderheitenrechtsschutzes
in Publikumspersonengesellschaften**

A. Normativ angelegte Minderheitenrechte 63

 I. Personengesellschaftsrechtlicher Minderheitenrechtsschutz 63

 II. Kapitalgesellschaftsrechtlich verorteter Minderheitenschutz 64

 1. Planwidrige Regelungslücke 67

 2. Vergleichbare Interessenlage 68

 III. Minderheitenrechtsschutz nach dem KAGB 69

 1. Minderheitsschützende Wertungen im KAGB 69

 2. Ausstrahlungswirkung 70

 IV. Fazit 73

B. Minderheitenrechtsschutz durch allgemeine gesellschaftsrechtliche Grundsätze 73

 I. Bestimmtheitsgrundsatz 73

 II. Treuepflicht 74

 1. Grundlagen 74

 2. Inhalt und Abdingbarkeit 76

 3. Rechtsfolgen bei Verstößen 78

 4. Praktisches Bedürfnis 79

 III. Gleichbehandlungsgrundsatz 80

 1. Grundlagen 80

 2. Inhalt und Abdingbarkeit 80

 3. Rechtsfolgen bei Verstößen 82

 4. Praktisches Bedürfnis 83

 IV. Lehre vom Kernbereich der Mitgliedschaftsrechte und Rekurs auf die Treuepflicht 84

 1. Hergebrachte Methodik 84

 a) Unverzichtbare Rechte 84

 b) Unentziehbare Rechte 86

 2. Jüngere Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs 88

 3. Stellungnahme 89

 V. Interessenabwägung 90

 VI. Das Wesen der Publikumspersonengesellschaft als Maßstab richterlicher Inhaltskontrolle 91

 VII. Fazit 92

C. Minderheitenrechte in der Praxis der Publikumspersonengesellschaft	92
I. Der Gesellschaftsbeitritt	93
II. Beitrags- und Nachschusspflichten der Gesellschafter	94
III. Informationsrechte	96
1. Inhalt normativer Informationsrechte	97
a) Publikums-GbR und -oHG	97
b) Publikums-KG	98
c) Mehrgliedrige stille Publikumsgesellschaft	99
d) Anspruch auf Mitteilung der Namen und Adressen der Mitgesellschafter	100
2. Schranken	101
a) Gesetzlich verordnete Grenzen	101
b) Vertragliche Beschränkung	103
c) Institutionalisierung	104
3. Anspruchsberechtigter und -schuldner	105
4. Rechtsschutz gegen Informationsverweigerung	106
5. Besonderheiten in Treuhandkonstellationen	106
6. Fazit	108
IV. Minderheitenrechte im Zusammenhang mit der Gesellschafterversammlung	108
1. Einberufungsrechte	108
a) Ordentliche Gesellschafterversammlung	109
b) Außerordentliche Gesellschafterversammlung	110
2. Beschlussfassung	112
a) Beschlussfähigkeit	112
b) Teilnahme- und Stimmrecht	112
c) Mehrheitsentscheidungen	113
aa) Allgemeines	113
bb) Grenzen	114
(1) Spezifisch mehrheitsbeschränkende Schranken	114
(2) Schranken allgemeiner gesellschaftsrechtlicher Grundsätze	116
d) Beschlussmängelrecht	116
aa) Beschlussmängel	116
bb) Geltendmachung	117
3. Vertragliche Vertretungsanordnungen	119
V. Rechte zur Absetzung der Geschäftsführung	119
1. Allgemeines	119
2. Publikums-GbR	120
a) Gesellschaftergeschäftsführer	120
aa) Wichtiger Grund	121
bb) Verfahren	122
c) Inhaltliche Beschränkungen des Abberufungsrechts	122

dd) Zustimmungspflicht	124
(1) Inhalt	124
(2) Verfahren	125
ee) Rechtswirkung	126
b) Fremdgeschäftsführer	127
3. Mehrgliedrige stille Publikumsgesellschaft	127
4. Publikumspersonenhandelsgesellschaften	128
a) Publikums-oHG	128
b) Publikums-KG	128
aa) Publikums-KG mit natürlicher Person als Geschäftsführer	129
bb) (Geschlossene) Publikums-GmbH & Co. (Investment-)KG	129
(1) Abberufung des GmbH-Geschäftsführers	129
(2) Abberufung der Komplementär-GmbH	130
VI. Minderheitenrechte im Zusammenhang mit dem Ausscheiden aus der Publi-	
kumpersonengesellschaft	131
1. Recht auf Auflösung der Gesellschaft	131
2. Gesellschaftsrechtlich verankerte Rechte individuellen Ausscheidens	132
a) Veräußerung des Gesellschaftsanteils	132
b) Individuelle Lösungsrechte	133
aa) Voraussetzungen	133
(1) Arglistanfechtungsrecht	134
(2) Recht zur ordentlichen Kündigung	135
(3) Recht zur außerordentlichen Kündigung	135
bb) Beschränkungen	137
(1) Arglistanfechtungsausschluss	137
(2) Kündigungsbeschränkungen	137
cc) Rechtswirkung	139
3. Kapitalmarktrechtliche Rechtsinstitute individuellen Ausscheidens	140
a) Prospekthaftungsrechtliche Tatbestände	140
aa) Prospekthaftung nach dem KAGB	140
bb) Prospekthaftung nach dem VermAnlG	141
cc) Zivilrechtliche Prospekthaftung	143
(1) Zivilrechtliche Prospekthaftung im engeren Sinne	143
(2) Zivilrechtliche Prospekthaftung im weiteren Sinne	145
b) Rechtsfolge: Übernahme der Anteile an der Publikumspersonengesellschaft	146
4. Lösung vom Treuhandvertrag	148
a) Anfechtung	148
b) Ordentliche Kündigung	148
c) Außerordentliche Kündigung	149

5. Ausschluss aus der Gesellschaft	150
a) Gesetzlich angelegte Ausschlussmöglichkeiten	150
aa) § 140 HGB	150
bb) § 737 BGB	152
b) Satzungsmäßige Hinauskündigungsklauseln	152
c) „Sanieren oder Ausscheiden“-Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs ...	154
6. Zusammenfassung	154
D. Fazit	155

Viertes Kapitel

Minderheitenrechte in Publikumpersonengesellschaften ausgewählter ausländischer Rechtsordnungen 157

A. Rechtsvergleichung	157
I. Minderheitsrechtsschützende Wertungen im schweizerischen Recht der Kommanditgesellschaft für kollektive Kapitalanlagen	158
1. Rechtsgrundlagen und Wesensmerkmale der Kommanditgesellschaft für kollektive Kapitalanlagen	158
2. Ausgewählte minderheitsrechtsschützende Wertungen aus dem Recht der Kommanditgesellschaft für kollektive Kapitalanlagen im Rechtsvergleich ...	160
a) Treue- und Sorgfaltspflicht	160
b) Informationsrechte	162
c) Minderheitenrechte im Zusammenhang mit dem Ausscheiden aus der Gesellschaft	164
aa) Gesellschaftsrechtlich angelegte Rechte zur individuellen Loslösung von der Gesellschaft	164
bb) Ausscheiden vermittels Prospektpflicht und -haftung nach dem KAG	165
3. Zusammenfassung	167
II. Minderheitsrechtsschützende Wertungen in der Limited Partnership nach US-amerikanischem Recht	167
1. Rechtsgrundlagen und Wesensmerkmale der Limited Partnership	167
2. Ausgewählte minderheitsschützende Wertungen aus dem Recht der Limited Partnership im Rechtsvergleich	168
a) Treue- und Sorgfaltspflicht	168
b) Informationsrechte	170
3. Zusammenfassung	172
B. Resümee der Erkenntnisse für die deutsche Rechtsordnung	172

Fünftes Kapitel

Zukunft von Minderheitenrechten in der Publikumspersonengesellschaft	175
A. Spannungsfeld Minderheitenrechte	175
B. Konsolidierung von Minderheitenrechten in der Publikumspersonengesellschaft	176
I. Bestandsaufnahme der Untersuchung minderheitsrechtsschützender Ansätze	176
II. Bewertung und Vorschläge zur Optimierung minderheitsrechtsschützender Ansätze	178
Literaturverzeichnis	182
Stichwortverzeichnis	193

Grundlegung

A. Einleitung

Im März 2016 sank der Zinssatz für das Hauptrefinanzierungsgeschäft im Euro-Währungsgebiet auf einen historischen Tiefstand.¹ Nutznießer dieser Entwicklung sind vor allem Darlehensnehmer, welche infolgedessen auf dem Kapitalmarkt von günstigen Krediten profitieren. Demgegenüber haben Kapitalanleger mit den negativen Auswirkungen der Niedrigzinspolitik zu kämpfen: Die Renditen konservativer, festverzinslicher Geldanlagen sinken einhergehend mit deren Attraktivität. Ausgehend von diesem wenig ermutigenden Befund sind in Zeiten grassierender, alternativer Investitionsangebote allerdings schnell neue Anlagemöglichkeiten ausgemacht: Gesellschafts- und Fondsbeteiligungen erscheinen dabei oftmals lukrativ. Als vielfach in der Rechtsform einer Publikumpersonengesellschaft² aufgelegte Anlagemöglichkeiten versprechen diese dem jeweiligen (Klein-)Investor typischerweise hohe Erträge.³ Diese hohen Renditeaussichten bilden generell jedoch ebenso die Verlustrisiken ab.⁴ Die finanziellen Risiken potenzieren sich mit zunehmender Höhe der wirtschaftlichen Disposition des jeweiligen (Privat-)Investors. Insofern nachvollziehbar erweist sich damit das Interesse von (Minderheits-)Anlegern, im Rahmen ihrer kapitalmäßigen Beteiligungen über ein gewisses Mindestmaß an Informations- und Mitspracherechten zu verfügen. Vor allem Informationsrechte sind von erheblicher Bedeutung, bilden die insoweit erlangten Erkenntnisse doch üblicherweise die Grundlage für die Geltendmachung weiterer Rechte gegenüber Gesellschaft bzw. Geschäftsführung. Inhalt und Reichweite dieser Rechte sind umso wichtiger, da Publikumpersonengeschaftern – im Gegensatz zu Aktionären börsennotierter Aktiengesellschaften – kein vergleichbarer Handelsmarkt zur Veräußerung ihrer Beteiligung zur Verfügung steht. Ferner werden Möglichkeiten der Loslösung von der Gesellschaft in der Rechtspraxis oftmals satzungsmäßig er-

¹ <https://de.statista.com/statistik/daten/studie/201216/umfrage/ezb-zinssatz-fuer-das-hauptrefinanzierungsgeschaefit-seit-1999/> (Stand: 31. 10. 2020).

² Ausführlich zum Begriff der Publikumpersonengesellschaft siehe Erstes Kapitel B. II. 1.

³ Vgl. statt vieler die Fondsdaten der JAMESTOWN 30 L.P. & Co. geschlossene Investment KG, abrufbar unter https://www.jamestown.de/downloads/oeffentlicher-bereich/jt-30/jamestown_30_wai.pdf; Fondsdaten der WealthCap Immobilien Deutschland 39 GmbH & Co. geschlossene Investment KG, abrufbar unter https://www.wealthcap.com/download/WMC_ID39_WAI.pdf (jeweils Stand: 31. 10. 2020).

⁴ *Tse, Corporate Finance – the basics*, S. 20 f.

schwert.⁵ Folglich sind (Minderheits-)Gesellschafter in Publikumspersonengesellschaften gerade in besonderem Maße abhängig von Entscheidungen der ihr gegenüberstehenden Gesellschaftermehrheit.

I. Zum Begriff der Minderheitenrechte

Was ist unter Minderheitenrechten zu verstehen? Zu dieser schon begrifflichen Herausforderung vermag die Gesetzessprache keinen Beitrag zu leisten; ihr ist die Vokabel „Minderheitenrechte“ fremd. Ein Blick in die Literatur verheißt Aufklärung: *Wiedemann*⁶ begreift eine Minderheit als „den Personenkreis in einer Gesellschaft oder Körperschaft, der dauernd und institutionell auf die Willensbildung in einem Verband keinen Einfluss gewinnen kann, und dessen Angelegenheiten daher ständig, soweit die Verbandssphäre reicht, von der Mehrheit mitbesorgt werden.“ Wohlgemerkt bezieht sich der Begriff der Minderheit dabei nicht auf ein starres Minoritätskollektiv fortwährend identischer Zusammensetzung, sondern auf eine dem jeweiligen Mehrheitswillen unterlegene Gruppe unterschiedlicher Gesellschafter. Folgerichtig bestimmen sich Minderheitenrechte als einer Minderheit im genannten Sinne anheimgestellte Rechte, die gerade vor den Auswirkungen einer demgegenüber bestehenden Mehrheitsherrschaft schützen sollen. Hierunter fallen definitionsgetreu gleichermaßen Individualrechte, mithin entsprechende Rechte, die jedem Gesellschafter schon kraft seiner Gesellschafterstellung zustehen.⁷ Auch sie sind damit Gegenstand nachfolgender Analyse.

Die vorstehende Begriffsnäherung offenbart die zentrale Herausforderung, welcher mithilfe von Minderheitenrechten beigegeben werden soll: Hinreichender materiell-rechtlicher sowie ergänzend verfahrensrechtlicher Rechtsschutz von Minderheitsgesellschaftern unter gleichzeitiger Wahrung der berechtigten Interessen der Gesellschaftergesamtheit und der Gesellschaft nebst ihrer Funktionsfähigkeit. Dieser Balanceakt auf dem Spannungsverhältnis von Gesellschafts- und (Minderheits-)Gesellschafterinteressen wird von Minderheitenrechten bestritten, indem sie ein Gleichgewicht zwischen Mehrheitsherrschaft auf der einen Seite und Schutz der dieser unterlegenen Minderheit auf der anderen Seite herstellen sollen. Zugleich sollen mit ihnen hinreichende Kontrollmöglichkeiten geschaffen werden, mit deren Hilfe die notwendige Legitimationsbasis formell ordnungsgemäß zustande gekommener Majoritätsentscheidungen gewährleistet werden kann.

⁵ Ausführlich zu individuellen Rechten zur Loslösung von der Gesellschaft siehe Drittes Kapitel C. VI. 2. und Drittes Kapitel C. VI. 3.

⁶ *Wiedemann*, GesR, Bd. I, S. 417.

⁷ Dazu *Klöhn*, AcP 216 (2016), 281, 283 m.w.N.; *K. Schmidt*, GesR, 4. Aufl., S. 469 versteht Rechte, die einer Minderheit ausschließlich kraft ihrer bloßen Minderheitsstellung zustehen, als „Minderheitsrechte im technischen Sinne“.

II. Problematik und Gang der Untersuchung

Die Untersuchung widmet sich der Frage, inwieweit im Recht der Publikums-personengesellschaften⁸ Minderheitenrechte bestehen, sich ihre Reichweite erstreckt und ihre Schutzintensität währt. Nach hier dargelegtem Verstandnis⁹ sind unter Minderheitenrechten jegliche auf Schutz vor einer Mehrheitsherrschaft gerichtete Rechte zu verstehen, die einer Gesellschafterminderheit ob ihrer Eigenschaft als kollektive Minorität respektive jedem individuellen Gesellschafter infolge seiner Gesellschafterstellung zukommt.

Gerade in den üblicherweise von Gesellschaftsinitiatoren dominierten Publikums-personengesellschaften sind Minderheitenrechte von besonderer Bedeutung. Denn die vom Gesetzgeber bereitgestellte Vertragsgestaltungsfreiheit wird häufig auch dazu bemuhrt, die Einflussmöglichkeiten von (Minderheits-)Gesellschaftern auf ein Minimum herabzusetzen. Ein notwendiger Gegenpol lässt sich mit Minderheitenrechten konstruieren. Sie sind in der Lage, dem einzelnen Anleger vielfältige Instrumente gesellschaftlicher Mitverwaltungsrechte an die Hand zu geben und damit einer unbeschränkten Mehrheitsmacht Einhalt zu gebieten. Zu nennen sind beispielhaft Rechte auf Mitteilung bestimmter Informationen, Einberufung einer Gesellschafterversammlung sowie Absetzung des Leitungsgremiums.

Erfahrungsgemäß sind Minderheitenrechte meist nicht ausdrücklich satzungsmäßig bestimmt. Denn Gesellschaftsverträge von Publikums-personengesellschaften sind typischerweise auf die Interessen der Initiatoren und weniger auf die Interessen der – regelmäßig erst nachträglich hinzutretenden – Anleger zugeschnitten. Im Wege einer Vertragsauslegung, auch unter Rückgriff auf gesellschafts- und kapitalmarktrechtliche Normen, dennoch Minderheitenrechte zu entwickeln, erscheint folglich notwendig, zugleich aber nicht unproblematisch. Schließlich sind die normativ angelegten Vorgaben des Personengesellschaftsrechts auf gesetzestypische Personengesellschaften ausgerichtet, d. h. auf einen kleinen Kreis unternehmerisch interessierter und tendenziell gleichrangiger Gesellschafter. Von der insoweit gesetzlich bereitgestellten konsensualen¹⁰ Ausrichtung gesellschaftsrechtlicher Entscheidungsfindung kann zwar gesellschaftsvertraglich abgesehen werden, indem hiervon abweichend etwa Mehrheitsentscheidungen satzungsmäßig zugelassen werden. Minderheitenrechte für übereinstimmte Minderheitsgesellschafter sind normativ jedoch nicht vorgesehen.¹¹ Soweit das gesetzliche Personengesellschaftsrecht

⁸ Ausführl. zum Begriff der Publikums-personengesellschaften siehe Erstes Kapitel B. II. 1. sowie zu deren unterschiedlichen Erscheinungsformen siehe Erstes Kapitel B. III.

⁹ Vgl. soeben Erstes Kapitel A. I.

¹⁰ Vgl. dazu *Picot*, BB 1993, 13 f.; in Anbetracht des klaren Wortlauts der §§ 709 Abs. 2 BGB, 119 Abs. 2 HGB sowie einer anderenfalls drohenden Funktionsunfähigkeit ist in Publikums-personengesellschaften einem am Minderheitenrechtsschutz motivierten Festhalten an dem Einstimmigkeitsprinzip eine klare Absage zu erteilen; vgl. ausführl. Drittes Kapitel C. IV. 2. c) aa).

¹¹ Vgl. nur *Picot*, BB 1993, 13, 14.